

Резолютивная часть решения оглашена: 03.03.2011 года.
В полном объеме решение изготовлено: 17.03.2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>, <...>, <...>, <...>, <...>

рассмотрев дело №101 по признакам нарушения ООО «Компания «Метрополис», место нахождения: 640007, г. Курган, ул. Омская, 101 к 7, и ОАО «Казанский жировой комбинат», место нахождения: 422610, Республика Татарстан, Лаишевский район, с. Усады, ул. Ласкова, 1, пункта 1 части 1.2. статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135 «О защите конкуренции», выразившегося во включении в Договор возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. условий, которые приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара,

Установила:

Основанием для возбуждения дела №101 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Компания «Метрополис» и ОАО «Казанский жировой комбинат» в соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции) явилось обнаружение Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту - Курганское УФАС России) признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В ходе проверки соблюдения требований антимонопольного законодательства, проведенной Курганским УФАС России в отношении ООО «Компания Метрополис» в период с 23 августа 2010 по 23 ноября 2010 года, установлено следующее.

1 августа 2010 года между ОАО «Казанский жировой комбинат» и ООО «Компания Метрополис» заключен Договор поставки продукции №633/10, в соответствии с которым ОАО «Казанский жировой комбинат» (Поставщик) осуществляет поставки масложировой продукции ООО «Компания Метрополис» (Покупатель).

Согласно п. 4.1.1. Договора поставки продукции №633/10 цена на продукцию указывается в счет — фактуре и товарных накладных по форме ТОРГ-12 на каждую партию продукции, в соответствии с действующим на дату подачи заявки Прайс — листом ОАО «Казанский жировой комбинат».

1 августа 2010 года между ОАО «Казанский жировой комбинат» и ООО «Компания Метрополис» заключен Договор возмездного оказания услуг №633У/10 (далее по тексту — Договор №633У/10).

Согласно данного Договора в целях продвижения продукции ОАО «Казанский жировой комбинат» (Заказчик) на розничном и оптовом рынках РФ и повышения уровня продаж, ОАО «Казанский жировой комбинат» поручает ООО «Компания Метрополис» (Исполнитель) оказание услуг по: ежедневному предоставлению Заказчику информации о продажах и остатках продукции Заказчика; организацию и проведение акций Заказчика, направленных на стимулирование продаж; соблюдение утвержденной Заказчиком системы условий, в соответствии с Положением по работе с ключевыми клиентами; предоставление выделенного торгового персонала; проведение переговоров и урегулированию разногласий между Заказчиком и ключевыми клиентами, оптовыми и розничными покупателями в целях минимизации претензий и возвратов продукции Заказчика; хранению и доставке продукции от имени Заказчика в торговые центры ключевых клиентов Заказчика. Перечень услуг согласно п. 1.2. договора №633У/10 не является закрытым.

Пунктом 1.1. Договора №633У/10 за ООО «Компания Метрополис» закреплена территория оказания услуг по договору - г. Курган и Курганская область.

Раздел 2 Договора №633У/10 «Права и обязанности сторон» пункт 2.1.7. Договора №633У/10 закрепляет обязанность ООО «Компания Метрополис», как Исполнителя по договору №633У/10, соблюдать интересы Заказчика в отношении ценовой политики (Приложение №4 к Договору) по продукции Заказчика на оптовом и розничном рынке на территории оказания услуг.

Пункт 2.1.10. Договора №633У/10 устанавливает обязанность ООО «Компания Метрополис» осуществлять сервисное обслуживание клиентов, реализующих продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат», путем продажи продукции ОАО «Казанский жировой комбинат» по отдельной системе условий, в соответствии с рекомендованной ценовой моделью (Приложение №4 к Договору).

Разделом 3 Договора №633У/10 не предусмотрена выплата премий, вознаграждений за соблюдение ООО «Компания Метрополис» ценовой политики ОАО «Казанский жировой комбинат», установленной пунктом 2.1.7. Договора №633У/10.

Согласно пункту 5.3. Договора №633У/10 ООО «Компания Метрополис» в случае неисполнения обязательств, указанных в п. 1.2. и 2.1. настоящего договора, ООО «Компания Метрополис» обязано

оплатить штраф в размере 3% от суммы вознаграждения, подлежащего к выплате за отчетный месяц согласно пунктов 3.2.1, 3.2.2.

Приложением №4 «Условия ценовой политики Заказчика» от 01.08.2010 года к Договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. (далее по тексту - Приложение №4) установлен порядок формирования цен на продукцию, а также размер скидок для клиентов ООО «Компания Метрополис».

Пункт 2 Приложения №4 устанавливает обязанность ООО «Компания Метрополис» поставлять продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат» клиентам, расположенным на территории оказания услуг по ценам Базовой цены (цена, указанная в действующем прайс — листе ОАО «Казанский жировой комбинат) плюс 19%.

Пункт 3 Приложения №4 определяет, что цена продукции на товарную группу «масло» любого наименования и объема расфасовки формируется ООО «Компания Метрополис» следующим образом: ООО «Компания Метрополис» обязуется поставить продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат» клиентам, расположенным на территории оказания услуг по ценам Базовой цены (цены, указанные в действующем Прайс — листе Заказчика) плюс 15%.

Пункты 2.1., 3.2 Приложения №4 указывают на то, что цена продажи продукции формируется ООО «Компания Метрополис» в соответствии с таблицей №1, таблицей №2. В таблице №1 и №2 указаны размеры скидок для клиентов различного типа, с различными условиями оплаты.

Таким образом, Инспекция Курганского УФАС России пришла к выводу, что вышеперечисленные условия Договора №633У/10 и Приложения №4 содержат признаки нарушения п. 1 ч. 1.2. ст. 11 Закона о защите конкуренции, а именно: заключение «вертикального» соглашения между хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к установлению цены перепродажи товара.

Приказом руководителя Курганского УФАС России от 19.10.2010г. «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» №166 возбуждено дело №101.

В ходе рассмотрения дела №101 представитель ООО «Компания Метрополис» пояснил, что у ООО «Компания Метрополис» и ОАО «Казанский жировой комбинат» имелись разногласия по вопросу соблюдения ООО «Компания Метрополис» ценовой политики ОАО «Казанский жировой комбинат», закрепленной Договором №633У/10 и Приложением №4. В связи с чем, 2 октября 2010 года было заключено Дополнительное соглашение №1 к Договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. и Приложение №4 к Договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. «Условия ценовой политики Заказчика», в соответствии с которыми соблюдение ценовой политики ОАО «Казанский жировой комбинат» для ООО «Компания Метрополис» стало носить рекомендательный характер, так как ООО «Компания Метрополис» изначально воспринимало условия о соблюдении ценовой политики ОАО «Казанский жировой комбинат» как рекомендованные. Кроме того, представитель ООО «Компания Метрополис» пояснил, что ООО «Компания Метрополис» фактически не исполняло обязанность, установленную п. 2.1.7. и 2.1.10. договора №633У/10 и Приложением №4. ООО «Компания Метрополис» велась самостоятельная ценовая политика. Цена на продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат» для покупателей ООО «Компания Метрополис» формировалась следующим образом: фактическая стоимость товара, указанная в товарной накладной, выставленной ОАО «Казанский жировой комбинат», плюс торговая надбавка, выражаемая в процентах от фактической стоимости товара, без учета транспортных и экспедиционных расходов на весь товар 17% и на товарную группу «масло» 7%, плюс транспортная надбавка, выражаемая в процентах от фактической стоимости товара, включая стоимость горюче - смазочных материалов, стоимость обслуживания автомобиля, заработную плату водителя и экспедитора и другие, связанные с доставкой расходы итого: от 0,5% до 5,5%, плюс скидка на товар, выражаемая в процентах от фактической стоимости товара. Также для клиентов, имеющих большую отсрочку по оплате товара или имеющих плохую платежную репутацию, устанавливается дополнительная наценка.

Представители ОАО «Казанский жировой комбинат» в ходе рассмотрения дела №101 заявили, что полагают в действиях ОАО «Казанский жировой комбинат» и ООО «Компания Метрополис» отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства. Свою позицию представители ОАО «Казанский жировой комбинат» обосновывали тем, что при составлении Договора №633У/10 и Приложения №4 к нему были допущены ошибки. Изначально предполагалось, что условия по соблюдению ценовой политики ОАО «Казанский жировой комбинат» для ООО «Компания Метрополис» будут носить рекомендательный характер. О чем свидетельствует то, что за соблюдение ценовой политики ОАО «Казанский жировой комбинат» для ООО «Компания Метрополис» не установлено вознаграждение, это не является услугой по Договору №633У/10, проследить соблюдение условий Приложения №4 ООО «Компания Метрополис» не возможно. В

последствие данные ошибки исправлены Дополнительным соглашением №1 к Договору возмездного оказания услуг №633/10 от 01.08.2010г. и Приложением №4 от 02.10.2010г. к Договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. «Условия ценовой политики Заказчика». Кроме того, представители ОАО «Казанский жировой комбинат» полагают, что соглашение между ОАО «Казанский жировой комбинат» является допустимым соглашением согласно ч. 2 ст. 12 Закона о защите конкуренции, в силу того, что доля ОАО «Казанский жировой комбинат» на товарном рынке масложировой продукции в Курганской области не превышает 4%, а также полагают, что доля ООО «Компания Метрополис» на рынке масложировой продукции в Курганской области не может быть более 20%. Условия Дополнительного соглашения №1 к Договору возмездного оказания услуг №633/10 от 01.08.2010г. и Приложения №4 от 02.10.2010г. к Договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. «Условия ценовой политики» устанавливают рекомендации по формированию продажной цены на продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат» с целью защиты конечных потребителей продукции ОАО «Казанский жировой комбинат» от того, чтобы наценка не была слишком завышенной. Рекомендованная цена продукции ОАО «Казанский жировой комбинат» при реализации клиентам рассчитывается путем прибавления к Базовой цене (цене указанной в действующем прайс - листе) и наценки, которая не должна превышать 19% (15% на товарную группу «масло»). Также представители ОАО «Казанский жировой комбинат» пояснили, что реализация продукции ОАО «Казанский жировой комбинат» на территории Курганской области осуществляется непосредственно только ООО «Компания Метрополис», иных дистрибьюторов продукции ОАО «Казанский жировой комбинат» на территории Курганской области нет.

В ходе рассмотрения дела №101 представители ОАО «Казанский жировой комбинат» и ООО «Компания Метрополис» пояснили, что в связи с тем, что фактически ООО «Компания Метрополис» осуществляет самостоятельную ценовую политику, наценка на продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат» не превышает рекомендованную, стороны пришли к соглашению расторгнуть с 29 ноября 2010 года Приложение №4, исключить из Договора №633У/10 п. 2.1.7., изменить содержание п. 2.1.10. В материалы дела №101 представлены соответствующие копии Дополнительного соглашения от 29.11.2010г. к Договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. и Соглашения о расторжении от 29.11.2010г. Приложения №4 от 02.10.2010г. к Договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г.

Комиссия Курганского УФАС России рассмотрела представленные сторонами по делу доказательства, заслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.

Пунктом 1 части 1.2. статьи 11 Закона о защите конкуренции установлен запрет на «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Пунктом 19 статьи 4 Закона о защите конкуренции «вертикальное» соглашение определено, как соглашение между хозяйствующими субъектами, которые не конкурируют между собой, один из которых приобретает товар, или является его потенциальным приобретателем, а другой предоставляет товар, или является его потенциальным продавцом.

Таким образом, Договор возмездного оказания услуг №633У/10 с приложениями к нему, является вертикальным соглашением, так как ОАО «Казанский жировой комбинат» фактически является продавцом масложировой продукции, а ООО «Компания Метрополис» - покупателем данной продукции, хозяйствующие субъекты не являются конкурентами на товарном рынке.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся: отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Согласно ответа ООО «Компания Метрополис» от 11.08.2010г. вх. 3889 на запрос Курганского УФАС России от 27.07.2010г. №04-12/3119-10 ООО «Компания Метрополис» не входит в группу лиц по признакам статьи 9 Закона о защите конкуренции. Следовательно, ОАО «Казанский жировой комбинат» и ООО «Компания Метрополис» не входят в одну группу лиц в соответствии с критериями статьи 9 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 12 Закона о защите конкуренции допускаются «вертикальные»

соглашения в письменной форме (за исключением «вертикальных» соглашений между финансовыми организациями), если эти соглашения являются договорами коммерческой концессии. Допускаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений между финансовыми организациями), доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает двадцать процентов.

Таким образом, для квалификации нарушения пункта 1 части 1.2. статьи 11 Закона о защите конкуренции необходимо оценить допустимость «вертикального» соглашения.

Договором коммерческой концессии согласно пункта 1 статьи 1027 Гражданского кодекса Российской Федерации признается договор, по которому одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау).

Договор возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. не подпадает под квалифицирующие признаки договора коммерческой концессии и, соответственно, таковым не является.

Согласно Аналитического отчета по оценке состояния конкурентной среды на рынке мелкооптовой реализации масла растительного от 25.02.2011г. доля ООО «Компания Метрополис» на товарном рынке мелкооптовой реализации масла растительного составляет 40,41%. Таким образом, доля ООО «Компания Метрополис» на товарном рынке мелкооптовой реализации масла растительного составляет более 20%.

Комиссия Курганского УФАС России по рассмотрению дела №101 приходит к выводу, что Договор возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. и Приложение №4 к нему не могут быть признанными допустимыми при наличии доли ООО «Компания Метрополис» более 20%.

Пункт 2.1.7. Договора возмездного оказания услуг №633/10 от 01.08.2010г. содержит обязанность ООО «Компания Метрополис» соблюдать интересы ОАО «Казанский жировой комбинат» в отношении ценовой политики (Приложение №4 к договору) по продукции ОАО «Казанский жировой комбинат» на оптовом и розничном рынке на территории оказания услуг.

Пункт 5.3. Договора №633У/10 от 01.08.2010г. устанавливает ответственность ООО «Компания Метрополис» за неисполнение пунктов 2.1.7., 2.1.10. в размере 3% от суммы вознаграждения подлежащего к выплате ООО «Компания Метрополис» за отчетный месяц.

Приложением №4 «Условия ценовой политики Заказчика» от 01.08.2010 года к договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. установлен порядок формирования цен на продукцию, а также размер скидок для клиентов ООО «Компания Метрополис».

Пункт 2 Приложения №4 устанавливает обязанность ООО «Компания Метрополис» поставлять продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат» клиентам, расположенным на территории оказания услуг по ценам Базовой цены (цена, указанная в действующем прайс — листе ОАО «Казанский жировой комбинат) плюс 19%.

Пункт 3 Приложения №4 определяет, что цена продукции на товарную группу «масло» любого наименования и объема расфасовки формируется ООО «Компания Метрополис» следующим образом: ООО «Компания Метрополис» обязуется поставить продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат» клиентам, расположенным на территории оказания услуг по ценам Базовой цены (цены, указанные в действующем Прайс — листе Заказчика) плюс 15%.

Пункты 2.1., 3.2 Приложения №4 закрепляют, что цена продажи продукции формируется ООО «Компания Метрополис» в соответствии с таблицей №1, таблицей №2. В таблице №1 и №2 указаны размеры скидок для клиентов различного типа, с различными условиями оплаты.

Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу, что условия ценовой политики ОАО «Казанский жировой комбинат», закрепленные в Договоре №633У/10 от 01.08.2010г. и Приложении №4 от 01.08.2010г. являются обязательными для соблюдения ООО «Компания Метрополис» на территории г. Кургана и Курганской области. Приложением №4 установлен определенный порядок ценообразования на продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат» для ООО «Компания Метрополис», не предусматривающий иных вариантов формирования цены на продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат», что прямо запрещено пунктом 1 части 1.2. статьи 11 Закона о защите конкуренции, так как приводит или может привести к установлению цены перепродажи товара.

Комиссией Курганского УФАС России установлено, что 2 октября 2010г. между ОАО «Казанский жировой комбинат» и ООО «Компания Метрополис» заключено Дополнительное соглашение №1 к договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г., в соответствии с которым пункт 2.1.7. Договора №633У/10 изложен в следующей редакции: «ООО «Компания Метрополис» обязуется придерживаться рекомендованной ОАО «Казанский жировой комбинат» ценовой политики

(Приложение №4 к настоящему Договору) по продукции ОАО «Казанский жировой комбинат» на оптовом и розничном рынке на территории оказания услуг». Пункт 5.3. Договора №633У/10 изложен в новой редакции: «В случае неисполнения обязательств, указанных в пунктах 1.2., 2.1. настоящего Договора (за исключением п. 2.1.7.), ООО «Компания Метрополис» обязано оплатить штраф в размере 3% от суммы вознаграждения, подлежащего к выплате ООО «Компания Метрополис» за отчетный месяц согласно п. 3.2.1., 3.2.2.».

Также 2 октября 2010 года между ООО «Компания Метрополис» и ОАО «Казанский жировой комбинат» подписана новая редакция Приложения №4 к договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. Согласно пункта 2 Приложения №4 ОАО «Казанский жировой комбинат» рекомендует поставлять продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат» клиентам, расположенным на территории оказания услуг, по ценам не дороже Базовой цены (цена, указанная в действующем прайс – листе ОАО «Казанский жировой комбинат») плюс 19%. Пункты 3 и 3.1. Приложения №4 изложены в новой редакции: рекомендованная цена продукции на товарную группу «масло» формируется ООО «Компания Метрополис» следующим образом: ОАО «Казанский жировой комбинат» рекомендует поставлять продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат» клиентам, расположенным на территории оказания услуг по ценам не дороже Базовой цены (цены, указанной в действующем прайс – листе ОАО «Казанский жировой комбинат») плюс 15%.

Таким образом, условия о соблюдении ценовой политики ОАО «Казанский жировой комбинат», в связи с подписанием 2 октября 2010 года Дополнительного соглашения №1 к Договору №633/10 и новой редакции Приложения №4, для ООО «Компания Метрополис» приобрели рекомендательный характер, не обязательный для соблюдения и исполнения. За несоблюдение ценовой политики ОАО «Казанский жировой комбинат» отсутствуют какие — либо санкции для ООО «Компания Метрополис».

Комиссией Курганского УФАС России проведена выборочная проверка соблюдения ООО «Компания Метрополис» порядка ценообразования (Приложение №4) на продукцию ОАО «Казанский жировой комбинат» за период с 01.08.2010г. по 25.11.2010г. В ходе данной выборочной проверки исполнения условий п. 2.1.7. и 2.1.10 Договора №63У/10 и Приложения №4 ООО «Компания Метрополис» не установлено.

Комиссией Курганского УФАС России установлено, что 29 ноября 2010 года Соглашением о расторжении Приложения №4 от 02.10.2010г. расторгнуто Приложение №4 от 02.10.2010г., а Дополнительным соглашением к Договору №633У/10 от 01.08.2010г. п. 2.1.7. исключен, п. 2.1.10 не содержит указаний на соблюдение ценовой политики ОАО «Казанский жировой комбинат».

Таким образом, Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу, что с 2 октября 2010г. заключением Дополнительного соглашения №1 к Договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. и Приложения №4 от 02.10.2010г. к Договору возмездного оказания услуг №633У/10 Стороны устранили условия, которые могли привести к установлению цены перепродажи товара.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 — 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 — ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Курганского УФАС России

Решила:

1. Признать нарушение пункта 1 части 1.2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ОАО «Казанский жировой комбинат», выразившееся в заключении с ООО «Компания Метрополис» Договора возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. и Приложения №4 к Договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. «Условия ценовой политики Заказчика» от 01.08.2010г. содержащего условия, которые могли привести к установлению цены перепродажи товара.

2. Признать нарушение пункта 1 части 1.2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ООО «Компания Метрополис», выразившееся в заключении с ОАО «Казанский жировой комбинат» Договора возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. и Приложения №4 к Договору возмездного оказания услуг №633У/10 от 01.08.2010г. «Условия ценовой политики Заказчика» от 01.08.2010г., содержащего условия, которые могли привести к установлению цены перепродажи товара.

3. Прекратить рассмотрение дела №101 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий ОАО «Казанский жировой комбинат» и ООО «Компания Метрополис».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного

органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.